

Stephan Szalai

Personengesellschaften, Rechtsfähigkeit und Leistungsstörungen

**Leistungsstörungen bei (rechtsfähigen)
Personengesellschaften**



Nomos

Inhaltsverzeichnis

Widmung	5
Vorwort	7
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	23
Einleitung	31
A. Grundlegung – Begriffsbestimmung, Einteilungen und Phänotypen	33
I. Ausgangspunkt – Personengesellschaft und verwandte Begrifflichkeiten im Überblick	33
1. Gesellschaft	33
2. Personengesellschaft	34
3. Kapitalgesellschaft	35
4. Juristische Person	35
II. (Teil-)Rechtsfähigkeit und Rechtspersönlichkeit	37
1. Rechtsfähigkeit – Begriffsdefinition	38
2. Teilrechtsfähigkeit	40
a) Teilrechtsfähigkeit – insbesondere der OHG	40
b) Inhaber der Rechtsfähigkeit	41
c) (Teil-)Rechtsfähigkeit der Außen-GbR	41
d) Zwischenergebnis	46
3. Rechtspersönlichkeit	46
a) Status quo – Änderungen des dogmatischen Verständnisses	47
b) Legitimation und Strukturprinzipen	48
4. Zwischenergebnis und Folgerungen	51
a) Zwischenergebnis	51
b) Folgerung	53
III. Phänotypen und Abgrenzungen	53
1. Phänotypen	54
a) Größe	54

b)	Zeitspanne der gemeinsame Zweckverfolgung	54
c)	Erwerbs-oder Nichterwerbsgesellschaft	55
d)	Personenhandelsgesellschaften und Nicht-Personenhandelsgesellschaften	55
e)	Außen- und Innengesellschaft	56
aa)	Überblick	56
bb)	Meinungsstand	57
cc)	Stellungnahme	60
f)	Rechtsform	63
g)	Zwischenergebnis	63
2.	Abgrenzungen und tragende Prinzipien	63
a)	Keine Rechtspersönlichkeit	64
b)	Entstehung, Registereintragung und Publizität	64
c)	Persönliche Haftung	65
aa)	Grundsatz	65
bb)	Ausnahmen	66
cc)	Haftungsbegründung der rechtsfähigen Personengesellschaft am Beispiel der Außen-GbR	67
dd)	Zwischenfazit	68
d)	Persönliche Mitarbeit	69
e)	Selbstorganschaft	69
aa)	Organschaft	70
bb)	Selbstorganschaft	71
cc)	Diskussion – grobe Übersicht	72
dd)	Ist- und Sollstruktur – Die Ausnahmen vom Grundsatz	73
ee)	Sinn und Zweck	75
ff)	Fazit	77
f)	Abspaltungsverbot	78
aa)	Wesen sowie Sinn und Zweck	78
bb)	Kritik	79
cc)	Konsens und Kontroverse	80
(i)	Überblick	80
(ii)	Nießbrauch	81
(iii)	Treuhand	82
(iv)	Unterbeteiligungen	84
(v)	Verpfändung	85
(vi)	Testamentsvollstreckung	85
(vii)	Stimmrechtsausschluss	88
dd)	Zwischenfazit	88
g)	Übertragbarkeit und Vererblichkeit der Geschäftsanteile	89
aa)	Allgemeines	89
bb)	Ausnahmen vom Grundsatz	89
cc)	Zwischenfazit	91
h)	An- und Abwachsungsprinzip	91

aa)	Begriffsbedeutung	91
bb)	Anwendung	92
cc)	Fazit	93
i)	Einheitlichkeit der Mitgliedschaft	93
aa)	Contra Mehrfachbeteiligung an der Personengesellschaft	94
bb)	Pro Mehrfachbeteiligung an der Personengesellschaft	95
cc)	Stellungnahme	96
j)	Gesamthandsprinzip – Gesamthandsgemeinschaft/ Gesamthandsvermögen/ Gesamthandsstruktur	98
aa)	Gesamthandsgemeinschaft – Gesamthandsgesellschaft	98
(i)	Überblick	98
(ii)	Historischer Gesetzgeber	99
(iii)	Traditionelle Lehre	100
(iv)	Heutige Ansicht	102
(v)	Stellungnahme	104
bb)	Gesamthandsgemeinschaft und Gesamthandsvermögen?	104
cc)	Gesamthandsstruktur	108
dd)	Fazit-Gesamthandsprinzip	109
k)	Zwischenergebnis	111
IV.	Zwischenergebnis	111
B.	Rechtsfähigkeit der Personengesellschaften	113
I.	Rechtsfähigkeit der GbR ohne weitere Differenzierung?	113
1.	Status quo	114
2.	Urteil des Bundesgerichtshofs BGHZ 146, 341	115
3.	Vorliegen einer Außen-GbR	117
4.	Sonstige Anknüpfungspunkte für die Zuerkennung der Rechtsfähigkeit der GbR	117
a)	Unternehmensträgerschaft	117
b)	John	118
c)	Vermögen	119
d)	Struktur und Organisation	119
e)	Stellungnahme	119
5.	Auslegung des Gesetzeswortlauts	120
a)	§ 705 BGB; § 706 BGB (und § 719 BGB)	120
b)	§§ 707, 708 BGB; § 709 I BGB	123
c)	§ 710-§ 713 BGB	124
d)	§ 714 BGB	125
e)	§§ 715 f. BGB	129
f)	§ 717 BGB	129
g)	§ 718 BGB	130
h)	§ 719 BGB	131

i)	§ 736 ZPO	135
j)	§ 720 BGB	137
k)	§§ 721 f., 723 f., § 725 BGB	138
l)	§§ 726 f. BGB	139
m)	§ 728 BGB und § 11 II Nr. 1 InsO	139
aa)	§ 11 II Nr. 1 InsO	139
bb)	Anwendbarkeit und Auslegung des § 728 BGB	141
cc)	§ 728 II BGB – Insolvenz des Gesellschafters	142
dd)	Zwischenergebnis	143
n)	§§ 729, 730 BGB	143
o)	§§ 731 f., §§ 734 f., § 733 BGB	144
p)	§ 736 BGB	145
q)	§§ 737-740 BGB; § 162 12 HGB	146
r)	§§ 191 II Nr. 1, 200 V, 226, 233 I, 235 I UmwG und § 3 UmwG	146
s)	§ 899a BGB und § 47 II GBO	147
t)	§ 1241 HGB	148
u)	§ 14 BGB (sowie §§ 1059a II, 1059e, 1061 S. 2, 1092 III, 1098 II BGB) und § 7 MarkenG	151
v)	Zwischenergebnis und Rechtsprechung	152
6.	Weitere Überlegungen zur Rechtsfähigkeit der GbR	153
a)	Verleihung der Rechtsfähigkeit	153
b)	Rechtsfähigkeit auch gegenüber den Gesellschaftern	153
7.	Die GbR als »Mutter« aller Personengesellschaften	154
a)	Begründung	155
b)	Ausnahmen?	156
c)	Folgerung	156
8.	Richterliche Rechtsfortbildung	157
a)	Überblick	157
b)	Rechtsfortbildung in Bezug auf die GbR	158
9.	Fazit und Stellungnahme	159
II.	Die stille Gesellschaft	161
1.	Überblick	161
a)	Erscheinungsformen	161
b)	Typische und atypische stille Gesellschaft	162
2.	Abgrenzung	162
a)	Darlehen und andere Austausch Verträge	162
b)	Sonstige Vertragstypen	163
c)	Kritik	163
3.	Wesen	164
a)	Allgemeine Ansicht	164
b)	Andere Ansichten	165
c)	Stellungnahme	165
4.	Zwischenfazit	167

III. Partenreederei	168
IV. Zwischenergebnis	168
C. Wesen des Gesellschaftsvertrages und Pflichtverknüpfungen	170
I. Der Gesellschaftsvertrag als gegenseitiger Vertrag i.S.d. § 320 BGB	170
1. Vorüberlegung – Schuldverträge	171
2. Entwicklung und Meinungsstand zum Gesellschaftsvertrag als »gegenseitigen Vertrag«	172
a) Historische Konzeption	172
aa) Gemeinrechtliche Lehre	172
bb) Gesetzgeber	174
b) Stand vor der Schuldrechtsreform	175
aa) Rechtsprechung	176
bb) Literatur	176
c) Entwicklung nach der Schuldrechtsreform	177
d) Stellungnahme	179
3. Gegenseitigkeit im Sinne des § 320 BGB und Gesellschaftsverträge	179
a) Gesellschaftsvertrag und Austauschvertrag?	180
b) Pflichtverknüpfung des § 320 BGB	181
aa) Anwendung auf welche Pflichtenlagen?	181
bb) Konditionelle Verknüpfung	183
cc) Kausale Verknüpfung	183
dd) Ausgestaltung des § 320 BGB in Bezug auf die Leistungsverknüpfung – dogmatische Grundlage	184
ee) Postulierte Erscheinungsformen des Synallagmas	185
ff) Zwischenergebnis	186
c) Synallagma und Austausch in Abgrenzung zur Gegenseitigkeit	186
aa) Synallagma und synallagmatischer Vertrag	186
bb) Austausch	187
cc) Gegenseitigkeit und »do ut des«	187
dd) Zwischenergebnis	188
d) Reichweite des § 320 BGB	188
e) Gegenseitigkeit und Gegenleistung im Gesellschaftsvertrag	189
aa) Zweckförderung gegen Gewinnbeteiligung	189
bb) Zweckförderung gegen Mitgliedschaft	189
cc) Zweckförderung gegen Zweckförderung	190
4. Zwischenergebnis	191
II. Gesellschaftsvertrag als Vertrag zugunsten Dritter?	191
1. Leistungsbegriff	-191
2. Leistung an die Gesellschaft	193

a)	Vertragstypus	193
b)	Synallagma und Forderungsbeziehungen zwischen welchen Parteien?	194
c)	Zwischenergebnis	195
3.	Verhältnis zwischen Gesellschaft und Gesellschafter – Verhältnis von Beitrags- und Einlagepflicht zur Gewinnbeteiligung	195
a)	Kein Ausschluss	196
b)	Einrede des § 320 BGB in welchem Verhältnis?	196
aa)	Gemeinrechtliche Rechtsprechung	196
bb)	Preußisches Recht	197
cc)	Gesetzgeber zum BGB	197
dd)	Rechtsprechung zum BGB	197
ee)	Varianten der Anwendung von § 320 BGB	198
c)	Stellungnahme	198
4.	Anwendung von §§ 320, 322 BGB im Verhältnis von Beitragspflichten und zur Auszahlung von Sondervergütungen	200
5.	Anwendung des § 320 BGB auf das Verhältnis von Beitragspflichten zu Kontroll- und Stimmrechten	202
a)	Einsicht	202
b)	Stimmrecht	203
6.	Echter oder unechter Vertrag zugunsten Dritter?	204
7.	Zwischenergebnis und Folgerungen	205
III.	Ergebnisse	206
D.	Leistungsstörungen und ihre Rechtsfolgen im Einzelnen	208
I.	Bestandsaufnahme – Pflichtenlagen und Grundannahmen	208
1.	Definitionen	208
a)	Beitrag	208
b)	Einlage	209
c)	Sonstige Förderpflicht – gesellschaftsrechtliche Pflichten	210
d)	Zwischenergebnis	211
2.	Überlegungen zum Gesellschaftszweck	211
3.	Pflichtentrias, Sinngebung & Leistungszeitpunkt	213
a)	Einlage	213
b)	Beitragspflicht	213
c)	Sonstige Treue- und Förderpflichten	214
d)	Zwischenergebnis	214
4.	Allgemeine Überlegungen zu Leistungsstörungen im Personengesellschaftsrecht	215
a)	Überblick – mögliche Rechtsfolgen von Leistungsstörungen-	215
aa)	Sekundärrechte mit unberührter Hauptpflicht	215

bb)	Auf die Hauptrechte einwirkende Sekundärrechte	215
b)	Unterscheidung zwischen vertretbaren und unvertretbaren Leistungspflichtgegenständen	215
aa)	(Einbringung von) Sachen	216
bb)	Vertretbare Handlungen	216
cc)	Einfluss der Parteivereinbarung auch bei sächlichen Leistungsgegenständen	217
(i)	Status quo	217
(ii)	Schwächen der Betrachtung	218
(iii)	Synthese	218
(iv)	Zwischenergebnis	219
dd)	Sinnhaftigkeit der Unterscheidung im Gesellschaftsrecht und Folgerung	220
c)	Gesellschaftergleichbehandlung als grundsätzliche Annahme	220
II.	Gesellschaftsvertrag und Gefahrtragung	221
1.	Überblick und Meinungsstand zu §§ 323, 326 BGB a.F.	221
2.	Anwendbarkeit der §§ 326, 323 BGB heute?	222
III.	§ 275 BGB und Gefahrtragung bei unverschuldetem Leistungspflichtentfall und Anpassung von Gesellschaftsverträgen	224
1.	Überblick	224
2.	Regelmäßige Auslegung zur Geldersatzpflicht	225
3.	Ausnahmsweise Auslegung zur Geldersatzpflicht	225
4.	Vertragsanpassung aufgrund Treuepflicht	225
a)	BGH	226
b)	Überwiegendes Schrifttum	226
5.	Flume	228
6.	Ablehnend gegenüber der Vertragsanpassung	229
a)	Kollhosser	229
b)	Konzen	229
c)	Keine Vertragsanpassung – institutsunabhängig	230
7.	Störung der Geschäftsgrundlage	231
a)	Vorrang	231
b)	Einheitsmodell	232
c)	Lettl – Alternativlösung	232
8.	Kritik	233
a)	BGH und Schrifttum	233
b)	Auslegung zur Wertersatzpflicht	234
c)	Störung der Geschäftsgrundlage	235
aa)	Vorrang- und Einheitsmodell	235
bb)	Lettl	236
d)	Auslegungslösung	237
9.	Eigener Lösungsansatz und Systematisierung der verschiedenen Werkzeuge	237
a)	Überblick zu Instrumentarien	238

b)	(Ergänzende) Vertragsauslegung unter Berücksichtigung des Gesellschaftszwecks und der Unterscheidung nach vertretbaren und unvertretbaren Leistungen	242
aa)	Auslegung	242
bb)	Abstellen auf die Vertretbarkeit	243
cc)	Folge	245
c)	Störung der Geschäftsgrundlage	246
aa)	Nachträgliche Unmöglichkeit	247
bb)	Anfängliche Unmöglichkeit und Leistungserschwerung	247
cc)	Fazit	248
d)	Treuepflichtansatz	249
e)	Zwischenergebnis	252
IV.	Vorübergehende Unmöglichkeit	253
1.	Vorüberlegung	253
2.	Maßgeblicher Zeitpunkt	254
3.	Meinungsstand – vorübergehende Unmöglichkeit und Folgen für die Leistungspflicht	255
a)	Herrschende Meinung vor der Schuldrechtsreform	255
b)	Verzugsrecht	256
c)	Ausnahmslos Unmöglichkeitsrecht	257
d)	Kombination aus Leistungsbefreiung mit den Vorschriften über die Leistungsverzögerung	257
e)	Stellungnahme	258
4.	Folgerungen für gegenseitige Verträge und Gleichsetzung von dauernder und vorübergehender Unmöglichkeit	259
a)	Vorüberlegung – Gleichsetzung von dauerhafter und vorübergehender Unmöglichkeit?	259
b)	Behandlung der Unsicherheit über die Dauer der Unmöglichkeit	260
aa)	Medicus	260
bb)	Wieser	260
cc)	Canaris	261
dd)	Faust	261
ee)	Arnold	261
ff)	Stellungnahme	261
c)	Schadensersatz und wiederauflebende Pflichten	264
5.	Lösung für die Personengesellschaften	264
V.	Minderung bei teilweiser oder zufälliger Unmöglichkeit?	265
1.	Definition – teilweise Unmöglichkeit	265
a)	Vorüberlegung	265
b)	Teilunmöglichkeit einer Leistung bzw. Unmöglichkeit einer von mehreren Leistungen	266
c)	Vollständige Unmöglichkeit trotz Teilbarkeit der Leistung *	267
aa)	Früher h.M.	267

bb)	Heutige Ansicht	267
d)	Zwischenergebnis	268
2.	Meinungsstand	269
a)	Rechtsprechung	269
b)	Literatur	269
aa)	Minderung § 323 I 2. Hs. BGB a.F.	269
bb)	Treuepflicht/ Wegfall der Geschäftsgrundlage	270
c)	Hüttemann	270
d)	Stellungnahme	271
aa)	Keine Minderung der Beitragspflicht	271
bb)	Kein § 323 I BGB a.F. oder parallele Rechtsgedanken (wie § 326 I 1 BGB) für die anderen Gesellschafterleistungspflichten	271
cc)	Anpassung der Gewinnbeteiligung nach § 323 I BGB a.F.	272
3.	Eigener Ansatz	272
a)	Sinnhaftigkeit einer Anpassung	272
aa)	Vereinbarte Äquivalenz	272
bb)	Faktische Auswirkung	273
cc)	Rechtliche Gesellschaftszweckgefährdung	274
dd)	Zwischenergebnis	274
b)	Herleitung	274
c)	Ausgestaltung, insbesondere von »Minderungsmöglichkeiten«	275
d)	Verhältnis zur Auflösung, Kündigung und Ausschließung	276
VI.	Beendigung der Gesellschafterstellung	277
1.	Überblick	277
2.	Begriff des wichtigen Grundes	278
a)	Verwendung	278
b)	Zu stellende Fragen	279
c)	Maßgebliche Kriterien und Einteilungen nach dem Gesetz in Bezug auf die Gesellschaft	280
d)	Arten von wichtigen Gründen im Personengesellschaftsrecht	281
aa)	Leistungsbezogenheit	282
bb)	Schuldhaftes Beeinträchtigung von Leistungsinteressen	282
cc)	Gesellschafterbezogenheit	282
dd)	Weitere Unterteilung?	283
ee)	Zwischenergebnis	284
e)	Geltendmachung	286
3.	Haftung nur für eigenübliche Sorgfalt – § 708 BGB	286
a)	Herkunft	287
b)	§ 708 und Unterscheidungen i.R.d. Haftungsprivilegierung	290
c)	Berücksichtigung von § 708 BGB i.R.d. wichtigen Grundes *	291
d)	Zwischenergebnis	292

4.	Wichtiger Grund i.S.d. § 737 BGB bzw. § 140 HGB	292
	a) Überblick	292
	b) Kriterien bei Gesellschafterausschluss	293
	c) Kasuistik	294
	aa) Leistungsbezogene Störungen	294
	bb) Gesellschafterbezogene Störungen	295
	cc) Leistungs- und gesellschafterbezogene Störungen	296
	dd) Kombination mehrerer Tatsachen – Zwischenergebnis	298
	d) Ausschließung und Unmöglichkeit	298
	aa) Unverschuldete Unmöglichkeit	298
	(i) Fragestellung	298
	(ii) Prüfungsabfolge	299
	(iii) Verhältnis der Hinauskündigung zu sonstigen Rechten	299
	bb) § 737 BGB und verschuldete Unmöglichkeit	300
	(i) Zu stellende Fragen und Prüfungsreihenfolge	300
	(ii) Besonderheiten	301
	cc) Sonderfall: Teilunmöglichkeit und Unmöglichkeit einer von mehreren Leistungspflichten	301
	dd) Sonderfall: Vorübergehende Unmöglichkeit	303
	e) Ausschließung und sonstige Leistungsstörungen: Verzug, Schlecht-leistung, Nebenpflichtverletzungen	303
	f) Sonderfragen – Streitpunkte im Zusammenhang mit dem wichtigen Grund zur Ausschließung	304
	aa) Ausschließungsklauseln und Grenzen der Privatautonomie	304
	bb) Verhältnis des wichtigen Ausschlussgrundes zum wichtigen (Kündigungs-)Grund i.S.d. § 133 HGB bzw. i.S.d. § 723 BGB	308
	cc) Zustimmungspflicht zum Ausschluss des Mitgesellschafters?	310
	(i) Streitstand	311
	(ii) Stellungnahme – das Ob einer Mitwirkungspflicht	312
	(iii) Rechtsfolgen des Verstoßes gegen die Mitwirkungspflicht	314
	dd) Rechtsfolge des Ausschlusses aus wichtigem Grund und Abgrenzung zur Kündigung	315
	ee) Sachgemäßheit der Unterscheidung zwischen GbR und OHG/KG?	317
5.	Beendigung aufgrund § 726 BGB	318
6.	Beendigung aufgrund § 727 BGB	319
	a) Rechtsnachfolger als Gesellschafter der Abwicklungsgesellschaft in der GbR?	319
	b) Rückumwandlungsbeschluss	320

7.	Beendigung aufgrund § 728 BGB und § 131 I Nr. 3 bzw. § 131 III Nr. 2HGB	321
a)	Insolvenz der Gesellschafter – Grundsatz und Parteidispositivität	322
b)	Zustimmungserfordernis zur Rückumwandlung bei Gesellschafter-insolvenz ohne den insolventen Gesellschafter	322
c)	Weitere Besonderheiten	323
8.	Beendigung der Gesellschafterstellung durch Kündigung eines Privatgläubigers des Gesellschafters	324
a)	Schwebezeit	324
b)	Fortsetzung ohne den Privatgläubiger	325
9.	Kündigung durch den Gesellschafter nach § 723 BGB – außerordentliche Kündigung	326
a)	Einordnung und Funktion	327
b)	Wichtiger Grund zur außerordentlichen Kündigung und maßgebliche Kriterien	328
c)	Kasuistik	330
aa)	Leistungsbezogene Gründe	330
bb)	Gesellschafterbezogene Gründe	331
cc)	Gesellschafter- und leistungsbezogene Gründe –Mischform	332
d)	Abgrenzungen	332
10.	§ 723 BGB – ordentliche Kündigung	335
11.	Auflösungsklage nach § 133 HGB und Auflösungskündigung	335
a)	Einordnung	335
b)	Disponibilität	336
aa)	Abdingbarkeit	336
bb)	Vereinbarkeit	338
cc)	Sonstige Gestaltungsspielräume	339
c)	Wichtiger Grund und Kasuistik	340
aa)	Literatur & Rechtsprechung – Meinungsstand	340
(i)	Literatur	340
(ii)	Rechtsprechung	341
bb)	Stellungnahme	343
(i)	Gesellschafter- bzw. vertrauensbezogene Gründe sowie leistungsbezogene Gründe	343
(ii)	Sonderfall Unrentabilität – sog. »gesellschaftsbezogene Gründe« aus der Literatur	343
(iii)	Sonderfall »fehlerhaftes Gesellschaftsverhältnis«	346
cc)	Definition und wesentliches Gepräge	346
d)	Verbleibender Anwendungsbereich des § 133 HGB	347
VII.	Schlechtleistung	*349
1.	Überblick	349

2.	Meinungsstand	350
	a) Kaufrecht analog aufgrund der Gegenseitigkeit	350
	b) Entsprechendes Eingreifen der allgemeinen Regelungen über den gegenseitigen Vertrag	350
	c) Wegfall der Geschäftsgrundlage – allgemeine Institute	351
	d) Kaufrecht aufgrund Entgeltlichkeit	351
	e) Allenfalls Vertragsauslegung hin zum Wertersatz	352
	f) Nachbesserungspflicht und Wertersatz nach Zumutbarkeit	352
	g) Kaufrecht analog, aber mit weitergehenden Einschränkungen	352
	h) Analogie im Einzelfall, i.Ü. grds. nur Schadensersatz	353
	i) Allgemeine Vorschriften der §§ 280 ff. BGB	354
3.	Stellungnahme – Grundsatz	354
	a) Vorhandene Ansichten	355
	aa) Kaufrecht analog	355
	bb) Entsprechende Anwendung der allgemeinen Regelungen (für den gegenseitigen Vertrag)	355
	cc) Wegfall der Geschäftsgrundlage	356
	dd) Kaufrecht aufgrund der Entgeltlichkeit	356
	ee) Vertragsauslegung zum Wertersatz	356
	ff) Nachbesserung und Wertersatz nach Zumutbarkeit	357
	gg) Kaufrecht analog mit weitgehenden Einschränkungen	357
	hh) Analogie im Einzelfall, i.Ü. Schadensersatz und Anwendung der allgemeinen Vorschriften	358
	ii) Anwendung der allgemeinen Vorschriften (der §§ 280 ff. BGB)	358
	b) Zwischenergebnis	358
4.	Eigener Ansatz	359
	a) Anwendung der kaufrechtlichen Vorschriften auf Einbringung von Sachen – Historie und Telos	359
	b) Verweise ins Kaufrecht als Beleg für Sinn und Zweck	364
	c) Vergleichbarkeit mit anderen Vorschriften aus dem besonderen Schuldrecht	367
	d) Vergleichbare Interessenlage mit Austauschverträgen allgemein und der Erst-Recht-Schluss	368
	e) Blick ins Kapitalgesellschaftsrecht	369
	f) Zwischenergebnis	371
5.	Weitere Ausgestaltung und Modifikation	372
	a) Mit dem Wesen der Personengesellschaft unvereinbar	373
	aa) Rücktritt	373
	bb) Minderung	373
	cc) Weitere Einschränkungen	373
	b) Einlagen und Sachmängelgewährleistungsrechte	374
	aa) Sach- & Rechtsmangel	* 374
	bb) Nacherfüllung	376

c)	Schlechterfüllung im Übrigen, insbesondere von Beiträgen	379
aa)	Überblick und Besonderheiten	379
bb)	Dienstleistungen	380
cc)	Überlassung, Geschäftsbesorgung, Werk und andere Rechtsverhältnisse	382
6.	Schlechtleistung und Beendigung der Gesellschafterstellung	382
a)	Bisherige Ergebnisse	383
b)	Leistungsstörung und Ausschluss/ Hinauskündigung – Abstellen auf die Vertretbarkeit	383
c)	Leistungsstörung und Eigenkündigung aufgrund eigener Leistungsunfähigkeit	384
d)	Leistungsstörung und Eigenkündigung aufgrund fremder Leistungsunfähigkeit	384
e)	Fazit	385
VIII.	Verzug & sonstige Pflichtverletzungen	385
1.	Verzug	385
a)	Zeitpunkt der Leistungspflicht	385
b)	Einreden und Einwendungen	386
c)	Verzugsschadensersatz der Gesellschaft & Verhältnis zum Schadensersatz der Mitgesellschafter	387
aa)	Anspruch der Gesellschaft	387
bb)	Eigener Anspruch der Mitgesellschafter gegen den Gesellschafter direkt?	387
cc)	Weitere Ausgestaltung	388
d)	Verzug und Beendigung des Gesellschaftsverhältnisses bzw. der Gesellschafterstellung	388
2.	Förderpflicht-, Nebenpflicht- und sonstige Pflichtverletzungen	389
a)	Einordnung	389
b)	Förderpflichten	392
c)	Nebenpflichten	392
d)	Sonstige Schutzpflichten	392
E.	Problemstellungen mit prozessuaalem Schwerpunkt	394
I.	Sonderregelungen für besondere Gesellschaftsformen?	394
1.	Zweigliedrige Gesellschaft	394
a)	Einrede des § 320 BGB in der zweigliedrigen Gesellschaft?	394
b)	§ 273 BGB in der zweigliedrigen Gesellschaft	395
c)	Beschränkungen bei der Geltendmachung	395
2.	Sonderregeln für die Kommanditgesellschaft?	396
II.	Zustimmungspflichten insbesondere zu Vertragsänderungen und deren Durchsetzung	-397
1.	Zur Vertragsanpassung	397

a)	Das Ob der Vertragsanpassung	397
b)	Durchsetzung der Zustimmungspflicht	401
2.	Zur Ausschließung eines Mitgesellschafters	404
a)	Gestaltungsspielräume	405
b)	Modus der Ausschließung qua Klage	405
c)	Modus der Ausschließung qua Beschluss und Beschlussmängelstreitigkeiten	407
3.	Auflösungsklage	407
III.	Behandlung der Ansprüche aus dem Gesellschaftsverhältnis	408
1.	Überblick zur actio pro socio	409
a)	Sozialrechtsbeziehungen und Einzelklagebefugnis	409
aa)	Frühere Rechtsprechung	409
bb)	Literatur	410
cc)	Überwiegende Auffassung, insbes. heutige Rechtsprechung	411
dd)	Stellungnahme	412
b)	Rechtsnatur und Subsidiarität	415
aa)	Notrecht	415
bb)	Selbständiges Kontrollrecht	415
cc)	K. Schmidt	416
dd)	Stellungnahme	416
c)	Actio pro socio auch bei Ansprüchen aus Drittbeziehungen	417
d)	Ableitungen und weitere Problemfelder	421
2.	Beschlussabhängigkeit der actio pro socio	423
a)	Primat der gesellschaftlicher Willensbildung	423
b)	Beschlusskompetenz	424
3.	Zusammenfassung	425
F.	Fazit	427
	Gliederungsebenen und Zitierweise	434
	Literaturverzeichnis	435